

บูรณเบ็ญ : อชชฎกกรสงครนณชชกบภฎหมบรหว้งประเทศ



โดย
ฉัทรพหย์ นกสฎก

วหยณนพนฉน
เบญส่วนประคอบการศกษชตามระเบญนปรญฐณมหบฉคค
ของบฉคควหยฉย รุพคองกรณมหวหยฉลน
แผนกวชคคว้สมพนศรหว้งประเทศ
พ.ศ. ๒๕๐๗

000534

I15953437

บัณฑิตวิทยาลัย จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย ออนุมัติให้บัณฑิตวิทยาลัย
เป็นส่วนประกอบการศึกษาตามระเบียบปริญญามหาบัณฑิต

.....
คณบดีบัณฑิตวิทยาลัย

คณะกรรมการตรวจวิทยานิพนธ์

..... กรรมการ
..... กรรมการ
..... กรรมการ

อาจารย์ผู้ควบคุมงานวิจัย ผู้ช่วยศาสตราจารย์ ดร. สมศักดิ์ ชูโต

วันที่ เดือน พ.ศ.



คำขอบคุณ

ในการที่วิทยานิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จเป็นรูปร่างขึ้นมาได้ ผู้เขียนรู้สึกเป็นหนี้บุญคุณหลายท่านด้วยกัน ซึ่งผู้เขียนขอโอกาสท่านผู้อ่านที่จะระบุไว้ในที่นี้ ท่านแรกที่ผู้เขียนอยากระบุถึงก็คือ ท่านศาสตราจารย์ เกษม อุทบานิน คณบดีคณะรัฐศาสตร์ ท่านเคอสนับสนุนผู้ใต้บังคับบัญชาของท่านให้มีเวลาว่างพอที่จะอ่านและเขียนหนังสือออกมาเป็นรูปเล่มได้ ผู้เขียนขอกราบขอบพระคุณท่านเป็นอย่างสูง ผู้เขียนรู้สึกว่าชีวิตอาจารย์มหาวิทยาลัยที่อิสระ และโอกาสที่จะได้ศึกษาหาความรู้เพิ่มเติมเช่นนี้ เป็นสิ่งหาได้มีง่ายนัก ท่านอาจารย์ ดร. สมศักดิ์ ชูโต อีกท่านหนึ่งที่ได้มีพระคุณอย่างมาก ท่านได้เป็นผู้ประสิทธิ์ประสาทวิชาความรู้ทางกฎหมายระหว่างประเทศแก่ผู้เขียนมาแต่เริ่มแรก และยังได้กรุณาเป็นผู้ควบคุมวิทยานิพนธ์นี้ด้วย ท่านสุดท้ายที่ผู้เขียนรู้สึกถึงบุญคุณเป็นอย่างมากในความช่วยเหลือของท่านก็คือ คุณสามด เกาโสภณันท์ แห่งกรมสนธิสัญญาและกฎหมาย กระทรวงการต่างประเทศ ที่ได้ช่วยกรุณาค้นหาหนังสือสนธิสัญญาและหนังสือที่จำเป็นจะต้องใช้ให้ ท้ายที่สุดผู้เขียนขอขอบพระคุณในความร่วมมือของเจ้าหน้าที่ของสมุหคณบดีรัฐศาสตร์ จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย คณะรัฐประศาสนศาสตร์ มหาวิทยาลัยธรรมศาสตร์ และห้องสมุดกระทรวงการต่างประเทศ ตลอดจนขอขอบคุณเจ้าหน้าที่ธุรการของคณะฯ ที่ได้ช่วยเหลือในการจัดพิมพ์.

นุเรมเบ็ก : อาชญากรรมสงครามภายใต้กฎหมายระหว่างประเทศ



<u>บทนำ</u>	๑ - ๘
<u>บทที่ ๑</u> : ประวัติ	๘ - ๑๖
<u>บทที่ ๒</u> : ศาล	๑๗ - ๒๗
	- องค์ประกอบและระเบียบการพิจารณาคดี	
	- ฐานะและอำนาจศาล	
<u>บทที่ ๓</u> : การกระทำที่เป็นความผิด	๒๘ - ๔๓
	- อาชญากรรมต่อสันติภาพ	
	- อาชญากรรมสงคราม	
	- อาชญากรรมต่อมนุษยธรรม	
	- การร่วมกันกระทำความผิด	
<u>บทที่ ๔</u> : ความรับผิดชอบของเอกชน	๔๔ - ๕๕
	- ความรับผิดชอบของเอกชนในกฎหมายระหว่างประเทศ	
	- การกระทำของรัฐ	
	- การกระทำตามคำสั่งผู้บังคับบัญชา	
<u>บทสรุป</u>	๕๖ - ๕๖
<u>ภาคผนวก</u> : ธรรมนูญศาลทหารระหว่างประเทศ ๗ นุเรมเบ็ก		



บทนำ

ความมุ่งหมายและขอบเขตของท้าวเขียน

การพิจารณาคดีอาชญากรรมสงครามคนสำคัญ ณ เมืองนูเรมเบิร์กใน ค.ศ. ๑๙๔๕ - ๑๙๔๖ ได้เป็นที่สนใจของบุคคลเป็นอันมาก ไม่เฉพาะแต่นักกฎหมายและนักการเมือง แต่รวมถึงประชาชนทั่วไป ความสนใจในการพิจารณาคดีอาชญากรรมมีมากที่สุดเมื่อสงครามสงบลง ได้ใหม่ ๆ เมื่อเวลานานล่วงเลยมาความสนใจอาจลดน้อยลง แต่ก็มิได้หมายความว่าหมดไป แม้สงครามโลกครั้งที่สองจะสิ้นสุดลงได้กว่า ๑๔ ปีแล้วก็ตาม เมื่อเร็ว ๆ นี้ คือใน ค.ศ. ๑๙๖๑ กรณี Eichmann ก็เป็นที่กล่าวถึงกันทั่วไป เมื่อมีการพิจารณาคดีของเขาในอิสราเอล แม้เวลาได้ล่วงเลยมา บุคคลก็ยังอดที่จะหันกลับไปมองเหตุการณ์ในอดีตที่สำคัญมิได้ หนังสือสำคัญ ๆ หลายเล่มเกี่ยวกับสงครามโลกครั้งที่สองเพิ่งเขียนเสร็จ และพิมพ์ออกจำหน่าย การหันกลับไปพิจารณาอดีตหลังจากปล่อยให้เวลาล่วงเลยมากระยะหนึ่งอาจเป็นประโยชน์ในแง่ที่ทำให้บุคคลไม่ให้อารมณ์มากเกินไปในการพิจารณาปัญหา เนื่องจากการเป็นบุคคลภายนอกห่างไกลจากสถานการณ์นั้นพอสมควรแล้ว เช่นนี้อาจทำให้ไม่เกิดความลำเอียง และมีความยุติธรรมมากขึ้น

ในแง่ของนักวิชาการ กรณีการพิจารณาคดีอาชญากรรมคนสำคัญ ณ นูเรมเบิร์กเป็น

๑. โปรดดูรายละเอียดใน Silving, Helen, In Re Eichmann: A Dilemma of Law and Morality, American Journal of International Law, Vol. 55, 1961.

ที่สนใจอย่างมากตลอดมา การพิจารณากรณีนี้ได้เป็นหัวข้อที่ถกเถียงกันมากที่สุด เรื่องหนึ่งใน
 วิชากฎหมายระหว่างประเทศ มีทั้งผู้สนับสนุนเห็นควรถ้าพิพากษาของศาลถูกต้องกับหลักการ
 ของกฎหมายระหว่างประเทศและบุคลากร กรณีนี้เริ่มเบิกนับเป็นครั้งแรกในประวัติศาสตร์ที่ผู้นำ
 ของชาติที่แพ้สงครามถูกนำตัวขึ้นศาลและถูกตัดสินลงโทษ ธรรมนูญศาลทหารที่ตกลงโดยสัมพันธ
 มิตรก่อให้เกิดการลงโทษการกระทำอาชญากรรมต่อสันติภาพและอาชญากรรมต่อมนุษยธรรม
 ทั้งสองเป็นคำใหม่ในวิชากฎหมายระหว่างประเทศ บทบัญญัติในธรรมนูญทั้งสองศาลและคำพิพากษา
 เกี่ยวกับหลักการสำคัญ ๆ ของกฎหมายระหว่างประเทศหลายประการ เช่นเกี่ยวกับเรื่อง
 การกระทำใดจึงจะถือว่าเป็นกฎหมายระหว่างประเทศยามสงคราม เรื่องอำนาจศาลระหว่าง
 ประเทศ เรื่องความรับผิดชอบของเอกชนในกฎหมายระหว่างประเทศ บางครั้งธรรมนูญและ
 คำพิพากษาก็เกี่ยวกับหลักการกฎหมายทั่วไปอีกด้วย เช่นในเรื่องกฎหมายย้อนหลัง และเรื่องการ
 ทำตามคำสั่งผู้บังคับบัญชา ในแง่วิชาการการพิจารณากรณีนี้เริ่มเบิกจึงเป็นที่น่าสนใจ เป็น
 กรณีตัวอย่างที่มีการถกเถียงและไม่ตรงรอยกันระหว่างนักเขียนต่าง ๆ

นอกจากนี้ การพิจารณากรณี ฌูเรมเบิกยังมีอิทธิพลเกี่ยวกับการในศาลคดีอีกด้วย
 ถ้ามีความรู้สึกกันทั่วไปว่าการลงโทษอาชญากรรมสงครามเป็นสิ่งถูกต้อง ในศาลคดีชาติโคแพ
 สงคราม ผู้นำชาตินั้นก็ย่อมจะถูกลงโทษอย่างรุนแรงอีก สหประชาชาติก็ได้เก็บตั้งคณะกรรมการ
 วิชาการพิจารณาเรื่องนี้ และโดยยอมรับหลักการของการพิพากษาที่ฌูเรมเบิก ซึ่งบ่งบหมาย
 ความว่าในศาลคดีอาจเป็นได้ว่าหลักการที่ฌูเรมเบิกจะถูกนำมาใช้อีก

ด้วยความน่าสนใจดังที่กล่าวมาแล้ว ผู้เขียนจึงรู้สึกว่าเป็นสิ่งที่เหมาะสมที่จะ
 เขียนเกี่ยวกับเรื่องการพิจารณากรณี ฌูเรมเบิกขึ้น ผู้เขียนหวังว่าใน เรื่องนี้ได้มีการเขียน

๒. American Journal of International Law Vol. 44 1950,
 Official Documents pp. 125-134.

กันมามากแล้ว และแต่ละเล่มแต่ละบทความล้วนเป็นของผู้มีชื่อเสียงในทางกฎหมายระหว่างประเทศ หรือไม่ก็ได้เป็นผู้ใกล้ชิดกับการพิจารณาคดี อย่างไรก็ตามยังไม่มี การเขียนเรื่องนี้ในภาษาไทยเลย และเนื่องจากเป็นเรื่องของความคิดเห็นและวิจารณ์มากกว่าเป็นการแสดงข้อเท็จจริง ดังนั้น การเขียนเรื่องนี้เป็นวิทยานิพนธ์จึงน่าจะกระทำได้ แม้มิใช่งานที่กระทำเป็นคนแรกก็ตาม

ขอบเขตของวิทยานิพนธ์ฉบับนี้มีอยู่ว่าจะพิจารณาในปัญหาข้อกฎหมายว่าบทบัญญัติของธรรมนูญและคำพิพากษาของศาลทหารระหว่างประเทศที่บูรณเบิกนั้นถูกต้องกับกฎหมายระหว่างประเทศที่ใช้กันมาหรือไม่ ไม่เกี่ยวกับปัญหาข้อเท็จจริงว่าได้มีการกระทำเกิดขึ้นหรือไม่ ในการพิจารณาปัญหาข้อกฎหมายนี้ ผู้เขียนจะเริ่มโดยแสดงให้เห็นถึงบทบัญญัติของธรรมนูญในเรื่องนั้น ๆ คำพิพากษาที่พยายามชี้ว่าธรรมนูญใช้ได้ เหตุผลสนับสนุนและเหตุผลโต้แย้งจากหนังสือและบทความต่าง ๆ รวมทั้งของผู้เขียน

วิธีการเขียน

วิธีการเขียนเป็นการแสดงการโต้แย้งในแง่กฎหมายของนักกฎหมายระหว่างประเทศต่าง ๆ ดังนั้นจึงเป็นการเขียนเท่านั้นของวิจารณ์แสดงเหตุผล สำหรับเอกสารที่ใช้ก็มีข้อตกลงกรุงลอนดอน ธรรมนูญศาล คำฟ้องและคำพิพากษารวมทั้งหนังสือและบทความต่าง ๆ เท่าที่พอจะหาได้ ซึ่งจะต้องยอมรับว่ายังมีจำกัดอยู่มาก

อนึ่ง ขอทำความเข้าใจกับท่านผู้อ่านถึงคำคำหนึ่ง ซึ่งต้องใช้เป็นอันมากในบทความ ๆ ไป นั่นก็คือ คำว่า อาชญากรรมสงคราม หรือตรงกับภาษาอังกฤษว่า war criminal คำนี้เดิมทีก่อนการมีข้อตกลงและธรรมนูญ ณ นครลอนดอน ๑๙๔๕ มีความหมายถึงผู้ที่กระทำผิดกฎหมายของการทำสงครามเท่านั้น แต่ธรรมนูญได้ให้ความหมายคำนี้ว่า นอกจากหมายถึงผู้ที่กระทำผิดกฎหมายของการทำสงครามแล้ว ยังรวมถึงผู้กระทำสงครามรุกรานอาชญากรรมต่อสันติภาพและผู้กระทำอาชญากรรมต่อมนุษยธรรมด้วย การใช้คำว่าอาชญากรรมสงครามจึงอาจมีความสับสนขึ้นได้ว่าหมายถึงความหมายใดแน่ ดังนั้น ผู้เขียนจึงขอทำความเข้าใจไว้ว่า คำว่า

อาชญากรรมสงครามในวิทยานิพนธ์ฉบับนี้มีความหมายตามที่ธรรมนูญบัญญัติไว้ นอกจากผู้เขียน จะเขียนอธิบายอย่างชัดเจนว่าในที่นั้น ๆ ต้องการให้หมายถึงเฉพาะผู้ที่ทำผิดกฎเกณฑ์ของการ ทำสงครามเท่านั้น

การแบ่งบทในการเขียน

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้แบ่งออกเป็น ๔ บทด้วยกัน กล่าวคือในบทที่หนึ่ง "ประวัติ" จะ ได้กล่าวถึงความเป็นมาของการจัดตั้งศาลทหารระหว่างประเทศ ณ บูเรมเบ็ก คำฟ้อง คำ พิพากษา และการลงโทษโดยสังเขป เพื่อเป็นรากฐานของบทต่อไป ในบทที่สอง "ศาล" จะ ได้แสดงเหตุผลโต้แย้งต่าง ๆ ในปัญหาที่ว่าศาลที่จัดตั้งขึ้นมีองค์ประกอบอย่างไร ในฐานะเป็นศาล ชนิดใด มีอำนาจศาลใดอย่างไร ถูกต้องหรือไม่กับหลักการของกฎหมายระหว่างประเทศ ใน บทที่สาม "การกระทำที่เป็นความผิด" จะได้แสดงเหตุผลโต้แย้งต่าง ๆ ในปัญหาที่ว่า การกระทำที่ธรรมนูญและศาลถือว่าเป็นความผิดคืออาชญากรรมต่อสันติภาพ อาชญากรรมสงคราม อาชญากรรมคอมมิวนิสต์ และการกระทำความผิดอาชญากรรมดังกล่าวนี้ เป็นสิ่งที่ถูก ต้องกับหลักการของกฎหมายระหว่างประเทศหรือไม่ หรือเป็นกฎหมายย้อนหลัง ในบทที่สี่ "ความรับผิดชอบของเอกชน" จะให้พิจารณาถึงเหตุผลโต้แย้งในปัญหาที่ว่าเอกชนที่ถูกกล่าวหาจะต้องรับผิดชอบหรือไม่ ซึ่งจะพิจารณาดังการรับผิดชอบของเอกชนในกฎหมายระหว่าง ประเทศ การรับผิดชอบของเอกชนในเมื่อกระทำในนามของรัฐ การรับผิดชอบของเอกชนใน เมื่อทำตามคำสั่งผู้บังคับบัญชา ว่าสิ่งเหล่านี้เข้ากันได้กับกฎหมายระหว่างประเทศหรือไม่ ในที่สุดจะได้สรุปว่าการพิจารณาคดีที่บูเรมเบ็ก เป็นสิ่งที่เข้ากันได้กับกฎหมายระหว่างประเทศและ บุติกรรมหรือไม่

คำว่า ประวัติ ศาล การกระทำที่เป็นความผิด และ ความรับผิดชอบของเอกชน ถูกรวมออกเป็นหัวข้อใหญ่ แต่ความต้องการของผู้เขียนนั้นคงที่กล่าวให้ทราบแล้วปรารภว่าจะ พิจารณาเฉพาะในแง่ที่สัมพันธ์กับธรรมนูญศาลทหาร ณ บูเรมเบ็ก คำพิพากษาของศาล และ เหตุผลสนับสนุนและคัดค้านเท่านั้น